

PRAWO

7575 I 2

7575 Jul.

kal komp.

DISPUTATIO POLITICA
POSTERIOR,

Disquirens:

NUM JUDEX
SEMPER SECUNDUM
LEGES, AN ETIAM INTER-
DUM SECUNDUM ÆQUITATEM
JUDICARE DEBEAT?

Quam

DIVINO AUXILIANTE
NUMINE,
CONSENSU AMPLISSIMÆ
FACULTATIS PHILOSOPHICÆ,
IN ILLUSTRIS REGIOMONTANA
SUB PRÆSIDIO

M. MATTHÆI Kunstmann/

R. P.

publico Doctorum Examini sistit

JOHANNES FRIDERICUS Kressen/

Regiomonte Pruss.

Anno MDC LXXXVI. a. d. XI. Maji.

H. L. 2. S.

REGIOMONTI, PRÆLO REUSNERIANO.

1673 2737
VIRIS,
ADMODUM REVERENDO, PRÆ-
CLARISSIMO atq; DOCTISSIMO

DOMINO
M. DANIELI

RHODEN/
Archi-Diacono Ecclesiæ Lœbnicen-
sis Vigilantissimo, Dignissimo,

nec non

NOBILISSIMO & AMPLISSIMO
DNO. MICHAELI

RONCHEL/
Poëtæ Coronato Cæsareo, ut & In-
clutæ Reip. Cniphosianæ Secretario fide-
lissimo, meritissimo,



D. D. D.

EXilem VOBIS, NOBILE PATRO-
NUM PAR, disputationem sisto, cui ni-
hil minus, quam tenuitatem deesse, non
est, quod diffitear, TIBIIS me, qui tubis
non possum, canere auditis. A me expectat,
imò postulat FAVOR, ut longæ benevo-
lentiae usuram æquâ resarciam remunerati-
one, ast nullam videor partem VES-
TRORUM affecutus MERITO-
RUM, qui chartaceo munusculo aureum
VESTRUM FAVOREM remetiri
nitor. In cathedrâ, non in tectis magnifi-
cis exercitatio hæc exhibetur; in certamine
aduc versatur, coronatos labores nondum
subiit. Licet igitur habitus ejus rudior,
cultus neglectior, nolite aspernari. VE-
STRUM nunc desiderat PATROCII-
NIUM, à VESTRO sibi FAVORE
non leve PRÆSIDIUM fore ducit. Ubi
ergò eidem VESTRÆ sinum BENE-
VOLENTIÆ aperueritis, rectè sibi o-

omnia videbitur conclusisse. VESTRIS
itaq; sub AUSPICIIS arenam ingredior,
acceptam relaturus, si quam in hōc certa-
minis incruenti campō Lauream decer-
psero.

V. V.

Admodum Reverendæ Dignitatis

nec non

Nobilissimæ Amplitudinis

observantissimus

Joh. Frid. Kressen.

§. IX.

EXcussis ita & cognitis iis, quæ de Lege & æquitate nobis cognoscenda erant, facilius, quid circa quæstionem nostram statuendum sit, innotescet. Scilicet dicimus: **Judicem potissimum secundum Leges in causis jus pronunciare debere.** Justum enim ut sit Judicis judicium requiritur. Inde enim Judex nomen suum accepit, nempe à Jure dicendò, quod officium ejus sit Jus dicere populo, teste Varrone de LL. V. n. 7. Et quum homines super eò, quod juri conforme sit, convenire non possunt, sed altercantur, ad Judicem confugiunt, ut, quod justum est, ipsis ab eò definia- tur, docente ita Aristotele Eth. V, 7. Officium igitur Ju- dicis est justè pronunciare sententiam. Quod ut eò cer- tius peragatur, in Rebusp. benè constitutis ad hoc ipsum Juramentò obstringuntur, quod Regibus Ægyptiis in ele- ctione Judicis moris fuisse, testis est Coelius Rhodiginus Lect. Antiq. XXIII, 14. paulò ab in. Conf. etiam potest huc Alex. ab Alex. Gen. Dier. III, 5. fin. Difficile autem valde est, judicem officio hoc suo rite fungi, quum, licet etiam sit probus, facile affectibus, homo quum sit, liber & immunis non est, qui sæpe transversos agunt, *pervertunt, & quasi disorquunt, non solùm imbecilliconsili homines, ve- rum etiam optimos viros,* uti loquitur P. Victorius Com- ment. ad Pol. III, 16. Aristotelis, ut adeò quid verum ju- stumve sit, satis non cognoscant, aut si intelligant, sequi non possint: & propter ea in judicandò dicendaq; sen- tentià à verò & justò digrediantur. *Omnes homines,* ait Cæ- sar apud Sallustium, P. C. *qui de rebus dubiis consultant, ab odio, amicitia, ira & misericordiâ vacuos esse decet. Hanc sibi animus verum providet, ubi illa officium,* de Bell. Catil

c. 51. in. Hanc ob causam factum est, ut apud Areopagitas
in Judiciis affectus moveri prohiberentur. Cujus insti-
tuti Areopagitici Philosophus meminit. Quum enim di-
xisset, criminationem, misericordiam, & iram, & hujus
modi animi perturbationes non de re, sed ad Judicem es-
se, addit, id circò ἀπαντες γὰρ οἶονταί τινι ἀπὸ τοῖς νόμοις ἀγο-
γεῖν οἱ δὲ καὶ χρεῶναι καὶ κολῦναι ἕξω τῆς περὶ γὰρ λέγειν,
καθὰ καὶ ἐν Ἀρείῳ Πάγῳ ἐρῶς τὸ νομίζοντες, quæ Antoni-
us Riccobonus ira est interpretatus: *Omnes partim arbi-
trantur, oportere sic leges cavere: partim hoc institutum re-
tinent & prohibent extra rem dicere, ut etiam in Areopagō
recte sic statuentes.* Rationem subnectit Philosophus sta-
tim: ὅτι γὰρ δεῖ τοὺς δικαστὰς διατρέφειν, εἰς ὀργὴν παρατρέφειν, ἢ
φθόνον καὶ ἔλπον. ὅμοιοι γὰρ καὶ εἰς τὴν, ὥς μέλλει χρεῶναι κανόνι
τὸ ποιήσειν τρεβλόν. i. e. non enim oportet Judicem perverte-
re, ad iram excitandō vel invidiam, vel misericordiam: quia
id simile est ac si quis, quā usurus est regulā, eam reddat
perversam Rhet. I, 1, satis ab init. Rhet. II, 1, ante med.
Aristoteles hoc diductius explicat, quando ait: ὅτι γὰρ ταῦτα
φαίνεται φιλοῦσι καὶμισοῦσιν, ὅτι ὀργιζομένοις καὶ περὶ αὐτοῦ ἔχουσιν ἀλλ.
ἢ τὸ παρῆναι ἔπερ, ἢ καὶ αὐτὸ μέγεθος ἔπερ. τῷ μὲν γὰρ φι-
λοῦσι, πῶς ἔποιεταί τὴν κρίσιν, ἢ ἐκ ἀδικεῖν, ἢ μικρὰ δοκεῖ ἀδι-
κῆν. τῷ δὲμισοῦσι βέναντιον. καὶ τῷ μὲν ἐπιθυμῶντι, καὶ εὐελπίδι
ὄντι, εἰάν ἢ τὸ ἐσόμενον ἡδύ, καὶ ἔσεται, καὶ ἀγαθὸν ἔσεται, φαίνεται.
τῷ δ' ἀπαθεῖ καὶ διοχεργίνοντι βέναντιον. Quæ Muretus ita red-
didit. *Neg. enim eadem videntur iis, qui amant, & iis,
qui oderunt, neg. iratis, & iis, qui sedatō ac composito ani-
mō sunt: sed aut omninō alia, aut certē non eā, magna.*
Nam qui amat eum, de quō judicat, is facile culpam ipsius
aut nullam esse, aut exiguam putat: in eō autem, qui odit,
contra evenit. Et cupienti quidem, atq. ad benē sperandum
propen.

propenso, si suave sit, quod futurum proponitur: & fore,
& bonum fore videtur: ei autem, qui & cupiditate vacuus
est, & egrè ad sperandum adducitur, contra. Rem totam e-
gregiis similibus declarat Tyrius Platonius: Quemadmo-
dum, inquit, accidit, ut subitis procellis, crescentes amnes le-
gitimum excedant alveum, superq; vel segetes vel plantarum
culturam precipites lati, rusticorum operum salutem atq; orna-
mentum evertant: sic & animus affectionum nimia vi à re-
ctis ratiocinationibus depulsus, falsis nimirum atq; improbis
opinionibus præter naturam probam, surgentibus corrumpi-
tur, qua ejus menti pro ebriorum more, quibus nimia crapu-
la interiores concitare egritudines solet, velut ex latibulis re-
pentia quadam animalia, confundunt mentem, ab iisq; cogi-
tur proprias eorum voces personare. Si verò manifestioribus
exemplis opus sit, improbitatem animi incondita plebis assi-
milabimus imperio: quod quidem sit, quotiescumq; in Civi-
tati probitas victa multitudinis penitus licentia atq; audacia
serviat. Neceffe est enim ejus modi Civitatem dissonantem
ac multarum partium esse, eandemq; innumeris affectionibus
ac variis cupiditatibus refertam, in voluptatibus quidem in-
temperantissimam, in iracundiâ precipitem, in tribuendis ho-
noribus immodicam, in felicitatibus elatam, in calamitatibus
abjectam. Serm. 17. med. Ne igitur Judex ab affectibus
in devia abripiatur, optimè illi adjungitur lex, quæ ideò
fancita est, ut illi sit instar Cynosuræ, ad quam in hoc ma-
ri periculoso cursum suum dirigere & tenere possit. Ete-
nim αὐτὸν ἐγείρειν ὡς ὁ κύων ἰσὶν. i. e. Lex mens, est sine
appetitione. Polit. III, 16, paulò ante med. P. Victorius ad
h. l. ita scribit: Nec aliquid leges admixtum habent, quod
inquinet depravetq; judicium ipsarum. Quum igitur, per-
git idem l. c. non videatur posse obtineri, ut mortalis aliquis
statuas

statuat de rebus humanis sine amore atq. odio existimetq. facta improba & recta solutus penitus ab his reliquisq. turbidis animi motibus oportet confugere ad Leges. Præclare Æschines contra Ctesiphontem: sicut architectus normam habet, ad quam dirigit edificationis laborem, & rectum à non recto discernit: sic in judiciis oportet esse scriptas leges tanquam normas immotas iusti & iniusti, quibus & regantur homines, & controversia dirimantur. Hoc moratiores populi pensitantes, Iudices ad hoc, ut secundum Leges judicarent, iuramento obligaverunt. Ita Atheniensium Iudices iurabant: Sententiam secundum leges feram, ut Andocides in Oratione de mysteriis & Muret. Var. Lect. II, 16. testantur. Cui non est cognitum, antiquos Iudices non aliter iudicalem calculum accepisse, nisi prius sacramentum præsstitissent, omni modo sese cum veritate & Legum observatione iudicium esse disposituros, ita Justin. Imperat. loquitur C. lib. 3. t. 1. de Judic. l. 14. init.

§. X. Probare id etiam possumus inde, quod Iudicia quandoq. derepente fieri debeant, ubi difficulter illi, qui iudicant, Iustitiæ & veritatis rationem habere possunt; Legum lationes autem fiunt ex longi temporis considerationibus. Ita apud Romanos, quando Lex sancienda erat, multum infumebatur temporis excussioni rei, super qua debebat ferri. Breviter processum ejus describimus: Magistratus Legem laturus scribebat eam domi, & cum peritis consulabat, ne quid contra populi rem aut voluntatem sanciret: ne forte pugnantia capita simul ferret: neve quid, quod vetus aliqua lex sanxisset, si ferretur, inane infirmumq. juberet esse: ne curationem, potestatem, commodumve aliquod ipse sibi suâ lege, aut Collegis, cognatis, affinibus mandaret: ne pluribus de rebus, quæ non
esse

esse ejusdem generis viderentur, unâ rogatione ferretur: tandem ne quid contra jûs & fas rogare (Est autem rogare legem, interrogare, consulere populum, petereq; ut ratum habeat, quod proponitur: rogationis hæc erat formula: *Velitis, jubeatis hæc fieri &c.* Unde lex ipsa rogatio dicitur), sic Scripta lex ad Senatum referebatur, ut tantò plus ponderis haberet, quanquàm sæpe à Tribunò plebis contra Senatus auctoritatem leges rogarentur. Deinde promulgabatur lex, h. e. in publicò ponebatur, ut inspiceret, qui vellet, rogandam legem, inspectam expenderet, non solum ut intercedi posset, ante quàm rogaretur, verum etiam ut populus, penes quem erat summa potestas, sese ita præpararet ad legem vel approbandam vel improbandam & corrigendam. Spatium hujus promulgationis erat trinundinum seu dies XXVII. Quum enim nundinarum causa ex agris in urbem Cives convenirent, per tres nundinas Leges, ut à rusticâ plebe ter legi cognosciq; possent, patere Romani voluerunt. Post tertias nundinas lex palam recitabatur, suadebatur vel dissuadebatur, etiam privatis concessâ potestate concionandi in foro quidem de rostris, in campò Martiò vel alibi de suggestu; post ferebantur suffragia ordine & locò, quem tribui vel centuriæ sors assignabat: inde dirimebantur suffragia, h. e. dinumeratis suffragiis in utramq; sententiam & eorum numerò punctis notatò, ejus tribus aut centuriæ voluntas cognoscebatur, eaq; à præcone renunciabatur; atq; eadem in reliquis tributis aut centuriis ratione servatâ, ex majore tribuum numerò vel antiquabatur vel sciscebatur lex. Porro scitam Legem atq; acceptam populus jure jurandò confirmabat. Postremò lex incidebatur æneis tabulis: quin & in columnis perscriptam testatur Cicero

pro Balbō cap. 23; plura qui volet, adeat P. Manutium lib. de LL Roman. nec non Rosinum Antiq. VIII, 2. Quid? quod omninō probabile sit Judicem, si secundum leges judicet, ex prudentiā esse judicaturum, multō enim major numerus necessarius est Judicum, quā eorum, qui leges ferunt: facilius autem est paucos bonos & prudentes Viros reperire quā multos.

§. XI. Rationes, quas adduximus, exprimit Aristot. Rhet. I, 1, ante med. verba ejus sunt sequentia: μάλιστα μὲν ἐν πρῶτῃ τῶν ἐρεθῶν κειμένους νόμους, ὅσα ἐνδέχεται, πάντα διορίζειν αὐτοὺς, καὶ ὅτι ἐλάχιστοι καὶ ἀλειπτὸν ἐπὶ τοῖς κρίνεσι. πρῶτον μὲν, ὅτι ἓνα λαβεῖν καὶ ὀλίγους ῥάον, ἢ πολλὰς ἐν φρονέουσας καὶ δυναμένους νομοθετεῖν καὶ δικάζειν. ἔπειθ' αἱ μὲν νομοθεσίαι, ὅσα πολλὰ χροῖα σκεψαμένων γίνονται. αἱ δὲ κρίσεις ἐξ ὑπογύης. ὥστε χαλεπὸν ἀποδιδόναι τὸ δίκαιον καὶ τὸ συμφέρον, καλῶς, τῶν κρίνον-
τας. τὸ δὲ πάντων μέγιστον, ὅτι ἡ μὲν τῶ νομοθέτῃ κρίσις, ἢ κατὰ μέτρον, ἢ τε περὶ τῶν παρόντων, ἀλλὰ πρὸς μελλόντων τε καὶ καθόλου ἐστίν. ὁ δ' ἐκκλησιαστὴς καὶ δικαστὴς, ἥδη πρὸς παρόντων καὶ ἀφωρισμέ-
νων κρίνεται. πρὸς δὲ καὶ τὸ φιλεῖν ἥδη καὶ τὸ μισεῖν, καὶ τὸ ἴδιον συμ-
φέρον συνήρῃαι πολλάκις. ὥστε μηκέτι δύνασθαι θεωρεῖν ἱκανῶς τὸ ἀληθές, ἀλλ' ἐπιπολεῖν ἢ κρίσιν τὸ ἴδιον ἢ τὸ λυπηρόν. Quae Muretus ita Latine transtulit: *Ergo maximè quidem oportet rectè positas leges, omnia quae possunt definire ac decidere ipsas, ita, ut quàm paucissima arbitrio eorum, qui judicant, relinquuntur. Primum quidem, quoniam unum aut paucos deligere facilius est, ea prudentiā praeitos ut leges ferre ac judicare possint quam multos. Deinde Leges quidem feruntur adhibita diuturna consideratione: judicia autem re adhuc recenti. Itaq; difficile est iis, qui judicant, bene definire, quid justum atq; utile sit. Jam quod maximum est, Legislatoris*

latoris quidem judicium est, non de unâ aliquâ re, neq; de presentibus, sed & de futuris, & universè. At, is qui deliberat, qui ve judicium exercet, jam de presentibus ac defunctis judicant: erga quos saepe aut amor, aut odium est, aut aliqua propria utilitatis conjunctio: ita, ut non amplius possint liquidò perspicere quid verum sit: sed aut propria voluptas, aut molestia tenebras judicio offundat.

§. XII. Rationibus hætenus adductis demonstratum est, Judicem secundum leges sententiam debere pronunciare: quod tamen non simpliciter intellectum volumus, sed solum, quando Judex sententiam pronunciat de iis, quæ legibus sunt comprehensa; alias si incidant negotia, quæ legibus commodè subjici nequeunt, confugiendum Judici ad æquitatem. Per quam, ut ex supra dictis cuivis facile patet, non significamus quodvis Judicium arbitrium: Legum enim decretò stare, quam quovis hominum arbitrio, melius est, quàm, juxta prudens Præceptoris CYRI apud Xenophontem in Pædiâ Lib. I. fol. 10. post. med. monitum, justa sit æqualitas, non quæ nobis videtur, sed quam Lex ordinat: &, ut Cicero Epist. ad fam. IX, 16, aliqu. ab init. ait: *Omnia sint incerta, quum à Jure discessum est: nec præstari quidquam possit, quale futurum sit, quod positum est in alterius voluntate, ne dicam libidine.* Approbamus, quod habet Ambrosius super Beati immaculati Serm. 20. cujus verba citantur in corpore Canonici Juris Caus. 3. qv. 7. cap. judicet. *Bonus, ait, Judex nihil ex arbitrio suo facit, & domestica proposito voluntatis non indulget propriæ voluntati, sed sicut audit, judicat, sicut se habet negotii natura, decernit.* Sed intelligimus per æquitatem emendationem, supplementum legis, quâ parte deficit. Lex enim generalis est, nec adeò aqua dari potest,

test, quin illa subinde in aliis & aliis circumstantiis specialibus rursus appareat iniqua : circumstantiæ enim & casus, qui occurrere possunt, sunt varia, imò infinita, de quibus id propter certi quid determinare Legislatori est impossibile. Apprimè huc quadrant verba, quæ apud Platonem inveniuntur, egregia, quando inquit : καὶ γὰρ εἰσι πλείων χαλεπότες οἱ νόμοι, νομοθετῶντες τοὺς αἰῶνες διήλθοντες, καὶ ἔτι καὶ θύμῃς ἀεὶ, οἰόμενοι τὰ πάρος εὐχόμενοι καὶ τὰ ἐκ τοῖς θυμοῖς καὶ κακότητάς, καὶ καὶ ἀνὴρ ὅς ἐστι ἐλεῖν. ἀγνοῶντες ὅτι τῶν ἐν ὧν ὡς τὸ ὕδωρ ἔκυσαν. i. e. *Sunt hi omnium maxime ridiculi, qui Leges ferunt in his, qua diximus, emendantq; semper confidentes se finem aliquem reperturos circa ea, qua iniquè in commerciis committuntur, & circa illa, qua ego paulo ante dicebam, ignorantes se re verà tanquam hydram secare.* lib. de Rep. IV, ante med. fol. 448. A. edit. Marsil. Ficini. Circumstantiæ autem hæ omnes simpliciter negligi & nihili haberi non debent, plurimum enim interest, an fortuitò quis peccet, an per ignorantiam, an necessitate quâdam & coactione, an datâ operâ & consultò, item, quò locò & tempore, quâ ætate. Pro ratione enim circumstantiarum facinora sunt graviora & leviora. Sic gravius delictum est Virum in dignitate constitutum cadere, quàm alium privatum: pejores sunt fures nocturni, quàm diurni: gravius est furari eò fine, ut luppetat, quod abligurire possit, quàm ut pauperes sublevantur. Gravius est in aulâ Principis, in templò, in Academiâ, Curiâ, aliisq; Locis Privilegiatis aliquem pulsare, quàm aliò in locò. Et prout peccata variant, ita & correctio seu interpretatio instituenda vel benigniorem vel in severiorem partem, poenis in lege statutas vel mitigandò vel exasperandò. Ea etiam legum est conditio, ut licet alias civitati prodesse

vif

visa sint, nihil obstante, quod universaliter fuerint conce-
 pta, tales tamen casus atq; circumstantiæ sæpe interveniunt,
 ut, si illarum rigori insitatur, damnum etiam Reipub. inde
 atq; iniquitas exsistere possit. Id quod ex eò, quod ex A-
 venroë subjicimus, fiet quàm evidentissimum. Nimirum
 hic ad textum Philosophi nostri Eth. V, 14 (al. 10,) tale
 proponit exemplum, quòd Gentiles Saraceni legem sibi
 considerint, quâ decretum fuit perpetuum adversus illos
 bellum, qui non essent ejusdem originis cum ipsis. Quàm
 itaq; legis universalitati strictè inhæssissent, ait, multa damna
 & clades illos accepisse; quod scil. Legis latoris mentem
 non perspexissent, qui ita bellum ἀσπενδον decrevissent, ut
 necessario subintelligenda esset hæc conditio: si illud pro-
 futurum esset Saracenis, aut saltem sine illorum noxâ geri
 posset. Judex igitur non semper literæ & apicibus legum
 inhærebit, sed prout conveniens erit, & quando circum-
 stantiæ postulabunt, imò, quò modò Legis lator ipse, si præ-
 sens adesset, Legem per æquitatem corriget & emenda-
 bit. Ὅταν ἐν λέγει μὲν ὁ νόμος καθέλκ, συμβῇ δ' ἐπὶ τῷ ποίῳ
 πρὸς τὸ καθέλκ, τότε ὁρῶντες ἔχουσιν, ἢ πρὸς γλῶσσαν τοῦ νομοθέτου, ἢ
 ἡμαρτὴν ἀπλῶς ἐπὶ τὴν ἐπαγορῆν τὸ ἐλλειφθῆναι, ὃ καὶ ὁ νομοθέτης
 ἔτις ἂν εἴποι ἐκεί πρῶτον. ἢ εἰ ἡδὲ ἐνομοθέτησεν ἂν. i. c. Quàm
 igitur lege generaliter locutâ aliquid postea evenit, praterge-
 nus illud universum: tunc par est, quâ pratermisit aliquid
 lator Legis, & peccavit in eò, quod absolutè locutus est, id
 quod deest, quodq; omissum est, corrigere, quod etiam Legis-
 lator, si illic ad esset, ita eloqueretur, & de quò Legem enlis-
 set, si præsens esset, ita Arist. Eth. V, 14, statim post medi.
 Et Polit. III, II, circ. fin. ita loquitur Philosophus: ἡ δὲ
 πρώτη ληθιστά ἀπορία ποιεῖ φανερόν ὅτις ἔτις ἐπείγει, ὡς ὅτι οὐ
 τὸς νόμους εἶναι κυρίως κημένους ὁρῶντες, τὸν ἀρχόντα δὲ ἂν τε εἰς

αὐτὴ πλείους ἄνθρωποι ἴσταν εἶναι κυρίως πρὸς τῶν ἐξαδυνατῶν οἱ
 ἴσταν λέγειν ἀπορῶς, ἀλλὰ τὸ μὴ ῥαδίον εἶναι καθόλου δηλοῦσαι πρὸς
 πάντας. Quæ Petrus Victorius ita interpretatur: *Prima au-*
tem, quæ dicta est dubitatio nihil aliud tantoperè planum fa-
cit, quàm oportere leges Dominas esse, si sunt rectè lata: qui
magistratum autem gerit (est autem & Judex Magistratus
 quidam) *sive unus, sive plures fuerint, statuere posse de his,*
de quibus leges nequeunt exquisitè aliquid præcipere, quæ non
facile est in univèrsū de omnibus explanare. Nec incon-
 grue forte huc referuntur verba Philolophi, quæ habet
 Rhet. I, 13: καὶ πρὸς αἰθερωπίοις συγγινώσκον ἐπεικῆς καὶ τὸ μὴ
 πρὸς τὸν νόμον ἀλλὰ πρὸς νομοθέτην σκοπεῖν, καὶ τὸ μὴ πρὸς τὸν λό-
 γον, ἀλλὰ πρὸς τὴν ἀνάγκην τῆς νομοθετικῆς σκοπεῖν. i. e. Et huma-
 nis (erratis) ignoscere æquum est, & non ad legem, sed ad
 Legislatorem respicere, & non ad orationem, sed ad senten-
 tiam Legislatoris respicere. Judices antiquitus itaq; jura-
 bant se non tantum secundum leges, sed etiam τῇ γνώμῃ
 δικαιοσύνης καὶ ἀρετῆς, quæ nihil nisi æquitas, judicatu-
 rum: quod olim Judices præstitērunt refert Kyria-
 cus Stroza de Rep. IX, qui octo Libris Politicis solet sub-
 jungi: *Juro, de quibus Leges ullæ sunt, iis me jus redditu-*
rum: de quibus autem nullæ, rectè mentis conscientiam ani-
mòz, æquissimo. Non rejicit, sed potius approbat æquitatem
 hanc Jus Civile. Paulus I, 90. ff. de R. J. ait: *In omnibus*
quidem, maximè tamen in jure, æquitas spectanda est. Et
 leg. 8. C. de Judiciis dicunt Imperatores: *Placuit in omni-*
bus rebus præcipuam esse Justitiæ æquitatisq; quam stricti fu-
ris rationem. Papinianus monet l. 13. ff. de testib. *Quod le-*
gibus ommissum est, non omittetur Religione judicantium. Et
 l. non dubium. C. de legibus dicitur: *In legem committit,*
qui Legis verba amplexus contra voluntatem legis nititur.

§. XIII. In artibus perpetuò velle ex scriptis judi-
 care

care absurdum & stultum est: quod imprimis liquet in Medi-
cinâ. Hanc ex lege scriptâ Medici apud Aegyptios olim ap-
plicare tenebantur, nequidquam contra præscriptum iis
sine periculô suô agere licebat, teste Diodor. Sic. Bibl.
Hist. l. 82. Meminit quoq; hujus Arist. Pol. III. 15. ali-
quant. ab init., ubi etiam legem quandam Æ-
gyptiorum adfert quæ j. bebat Medicos: ante quar-
tum diem ne moveant ægri corpus, i. e. noxios hu-
mores ne expellant (hoc enim est *κινῆν*, non ut multi vi-
terpretantur, mutare methodum curandi) quia natura sæ-
pe inedia accedente se ipsum adjuvet, & morborum initia
vincat. Hæc fuit lex scripta, sed sæpe mutanda fuit à
Medicis, vel propter vehementiam morbi in initio vel pro-
pter alias circumstantias. Sic quoq; Lex est: illis, qui infir-
mô sunt stomachô, ad confirmandum eum præbeatur vi-
num: occurrat tibi aliquis infirmô stomachô, sed abstemius,
quid eo facies? Vinum illi ex lege dari jubebis? frustra.
Neq; enim eô utetur. Sicut ergo in artibus non possu-
mus semper ex scriptô judicare, sed opus est adesse artifi-
cis prudentiam: ita & Judex prudens, quando circum-
stantiæ postulant, & quoad per publicam salutem, ad quam
unice intentus Legislator legem sanxit, licebit, legem ad
æquitatis normam corriget restringendô, extendendô, mi-
tigandô, exasperandô. Illustre à Judicibus exhibitæ æqui-
tatis exemplum nobis suppeditat Corn. Nepos: *Lex erat
Thebis, quæ morte multabat, si quis imperium diutius retinu-
isset, quàm lege præfinitum foret. Hanc Epaminondas quum
Reip. causâ litem videret, ad perniciem Civitatis conferre
voluit, & quatuor mensibus diutius, quàm populus j. sserat,
gessit imperium. Postquàm domum reditum est, Collegæ e-
jus hóc crimine accusabantur, quibus ille permisit, ut omnem
causam*

causam in se transferrent, suâq; operâ factum contenderent,
ut legi non obedirent. Quâ defensione illis periculô libera-
tis nemo Epaminondam responsurum putabat, quod, quid di-
ceret, non haberet. At ille in iudicium venit: Nihil eorum
negavit, quæ Adversarii crimini dabunt, omniâq; quæ Collegæ
dixerunt confessus est, neq; recusavit: quò minus legis penam
subiret; sed unum ab eis petivit, ut in periculô suô
„conscriberent: Epaminondas à Thebanis morte mul-
„tatus est, quod eos coëgit apud Leuctra superare Lacedæ-
„monios; quos ante se Imperatorem, nemo Bœotiorum
„ausus fuit aspicere in acie: quodq; unô præliô non solum
„Thebas ab interitu retraxit, sed etiam universam Græciam
„in libertatem vindicavit, eoq; res utrorumq; perduxit, ut
„Thebani spartam oppugnarent, Lacedæmonii satis habe-
„rent, si salvi esse possent: neq; prius bellare desistit, quàm
„Mellena constituta Urbem eorum obsidione clausit. Hac
„quàm dixisset, risus omnium cum hilaritate coortus est: neq;
„quisquam Judex ausus est ferre suffragium. Sic à iudiciô
capitis maxima discessit gloria, ut hæc refert Corn. Nepos
in Epaminondâ. XV, 9, n. 2.-5.

XIV. Potest igitur Judex quandoq; etiam præter
legem judicare & sententiam ex æquitate pronunciare.
Frustra proinde sunt, qui existimant, quàm æquum & bo-
num præter legem sit laudabile, ut Arist. Eth. V, 14. do-
cet, aliquod horum sequi absurdorum: nempe vel æquum
non esse justum, adeoq; Judicem, si ex æquitate judicaret,
injustè judicaturum, vel si ambo sunt honesta, unum i-
demq; esse, atq; sic inaniter à nobis distincta esse: Re-
spondet enim ad hoc dubium ipse Aristot. quàm dicit, o-
rationes has contrarii nihil in se habere, sed veras esse u-
trasq;

trasq; , diversum enim esse æquum à lege, est enim, quàm
lex sit bona, æquitas melius quid lege; esse tamen etiam
idem æquum & legem, etenim idem utraq; agnoscunt ge-
nus, quod est jus, absurdum verò non esse, ea, quæ se in-
vicem sunt præstantiora, idem habere genus, nam homo
præstabilius quid est omni brutò, genere tamen cum eò
convenit. Hoc tamen ultimò notandum est, cum Judi-
ci maximè convenire jus dicere ex æquitate, quàm ipsa e-
videns est. Quod si enim illa dubia sit aut incerta, vel
prudentes consulat, aut ab ipsò potius Legis latore inter-
pretationem petat. Quod si hæc facultate sit destitutus,
& anceps hæreat, tutius erit, legi inharere, quàm temerè
legum auctoritatem labefactare ac subruere. Aliter si fe-
cerit, magno se exponet periculo, accideretq; forsan, ut
sententia ejus aboleretur. Hic oritur questio: Ecquæ-
nam illa evidens, de quâ diximus, æquitas? Quàm enim
illa à lege scriptâ recedat, illud potius manifestis & signi-
ficantibus literarum notis compræhensum evidens, æqui-
tas verò tenebris involuta appellari mereatur? Quin eti-
am contingere possit, ut quidam æquitatis gradus sint, quò
modò ergò discrimen erit faciendum inter minus aut ma-
gis æquum? Nodus hic certè Gordius. Nos forte non
malè dixerimus id à Judice æstimari posse, maximè æ-
quum esse, quòd aliis legibus convenire videatur, earumq;
adminiculò fulciri possit deducendò argumenta à simili, à
contrariò, aut, si non repererit Leges, ad mores & con-
suetudines confugiet, inspicietq; quò Jure civitas retrò
in ejus modi casibus usa sit; quando verò neq; ex di-
versâ lege aut consuetudine desumere aut conijcere po-
terit, ex quò vitium legis temperandò vel supplendò e-
mendare queat, ad Jus naturale decurret, & ex eò, quid
æquum maximè sit, sufficienter informari poterit. Et
hæc nostro Justituto sufficient.

L Audibus dignum, relegisse scripta
Docta doctorum : tribuenda major
Laus, si quis jungat Sophiam fideli
Voce docentem ;

Mens enim servat, retinetq; vocem,
Firmius, CRESSEN quia TU sagaci
Hæc peregisti vigiliq; curâ:

Ergo, decenti
Laude dignatur tua facta, quisquis
Mente perpendit. Nova porro tentas:
Scilicet scandis publicè cathedram, &
Disseris aptè:

Non TIBI laudes denuò canantur?
Vota, CRESSENI, superaddo laudi:
Adsit ex alto DEUS! arte, famâ
CRESCE, vigesce!

Ita

*egregiis Auditoris sui de industriâ lau-
datissimi studiis appl.*

PRÆSES.

UT quis secretos legum recludere sensus
Exactè teneat, res operosa cluit,

Res

Res operosa cluit Decretum nôsse, Nouellas,
Et quod præterea corpus utrumq; tover.
Nam *desperatum* spacioſa volumina Juris
Complectuntur, ait Justinianus, *opus*.
Consultit inde ſibi tantum qui tendit in æquor,
Si benè per Sophien roboret ante ratim.
Tu Sacræ Themidos meditans quoq; caſtra,
Sophorum
Prudenti tractas dogmata ſine prius.
Atq; ex principiis talem deducis eorum
Materiam, ſpecimen quæ ſolet eſſe fori.
Ordine te juſtò ſtudio disponis ad illud:
Sic rectâ felix progrediêre viâ.
Extenſis ſpondet Juris prudentia palmis
Auxilium cœptis officioſa tuis.
Perge bonis avibus poſt hac animare cathe-
dram:
Ecce tuos niſus præmia digna manent,
Ad liquidos ſicut *crescunt naſturtia* rivos
Crescet ita ad Preglam nomen honorq; tuus.

*His Nobiliſſimum Dn. Respondent. Ami-
cum ſuum certisſimum, fauſti ominis
ergò proſecutus eſt*

Georg. Joach. Boretius,
Seclt. Pruſſ.

TEntans, quid valeant humeri, quid ferre recuſent,
CRESSI, jam vires experiêre tuas!

Ausu præclarò doctorum pulpita scandis;
Uit dubias calces, cum ratione, vias,
Urit maturè, quod vult urtica manere,
Hocq; citò clarum nunciat esse virum.
Ergo opto, *Cressi*, *crescas* *crescentibus* annis,
Ut nomen, *Cressi*, *crescat* in orbe tuum.
Maxima deq; tuò ferat incrementa labore
Prussorum, fatò prosperiore, solum.

*Paucula hæc in honorem Præstantissimi atq;
Literatissimi Dni, Respondentis, amici sui
à teneris Dilectissimi, gratulabundus
scripsit*

Christophorus Conradus Salsch /
Reg. Pruss.

EGregiam TU spem, *Charissime* prodis *Amice*,
Ingeniumq; probas sedulitate tuâ.
Sed pergas mentem studiis intendere cœptis
Et Phœbilaurò dein redimitus eris!

Hiscæ paucis benevolum suum affectum atq;
amorem erga intimum suum amicum
contestari voluit

Christophorus Höpner / Reg. Prut.

os (O) os

